



CONSORZIO DI BACINO DEI RIFIUTI DELL'ASTIGIANO

SERVIZIO AFF. GEN. / PERSONALE / LEGALE

DETERMINAZIONE

N. 02 DEL 01/02/2010

Oggetto: Gara d'appalto per l'affidamento del servizio di raccolta e trasporto rifiuti solidi urbani, rifiuti urbani assimilati ed igiene del suolo. - Affidamento incarico all'Avv. Carlo Merani per il patrocinio del C.B.R.A. nel ricorso promosso avanti il TAR Piemonte in data 25/01/2010 dalla Società DE VIZIA Transfer S.p.A.

L'anno **DUEMILADIECI**, il giorno **UNO** del mese di **FEBBRAIO** nella sede consortile, previa l'osservanza di tutte le formalità prescritte dalla vigente legge, nell'esercizio delle proprie funzioni;

IL SEGRETARIO CONSORTILE - RESPONSABILE DEL SERVIZIO

VISTO lo Statuto del C.B.R.A.;

VISTO il Regolamento di Contabilità vigente;

VISTO il Decreto del Presidente del Consiglio di Amministrazione del C.B.R.A. n. 1 del 24/01/2006 di nomina dei Responsabili dei Servizi e del Procedimento;

VISTA la Deliberazione del Consiglio di Amministrazione del C.B.R.A. n. 1 del 28/01/2010, esecutiva, di approvazione del P.E.G. (Piano Esecutivo di Gestione) Provvisorio per l'anno 2010 con conseguente affidamento del budget di spesa ai responsabili dei servizi e del procedimento;

PREMESSO che:

- con deliberazione n. 22 del 28 maggio 2009 il Consiglio di Amministrazione del C.B.R.A. ha approvato tutti gli atti di gara relativi all'affidamento del servizio di raccolta dei rifiuti differenziati per i Comuni dell'area Nord Nord-Ovest del Bacino Astigiano costituita dalle Unioni di Comuni: "Alto Astigiano", "Colline Alfieri", "Pianalto Astigiano", "Unione Versa Astigiano", "Val Rilate" e "Val Trivera" ed ha dato mandato al responsabile dell'Area Tecnica/Ambientale a provvedere all'indizione di una nuova gara per l'affidamento del servizio di raccolta dei rifiuti per i Comuni costituenti le Unioni Collinari sopra elencate;
- con propria determinazione n. 07/09 del 29 maggio 2009 si è provveduto all'indizione della nuova gara per l'affidamento del servizio;
- in data 26 giugno 2009, nel corso della prima seduta di gara relativa alla apertura dei plichi contenenti le domande di partecipazione, sono risultati ammessi alla procedura di gara i seguenti operatori economici: AIMERI AMBIENTE S.r.l. - *costituenda A.T.I.* DERICHEBOURG-SAN GERMANO S.r.l. con TEKNOSERVICE S.r.l. - A.S.P. Asti Servizi Pubblici S.p.a. - *costituenda A.T.I.* AGESP S.p.a. con EGEA S.r.l. - DE VIZIA Transfer S.p.a. - *costituenda A.T.I.* S.E.A. S.r.l. con STIRANO S.r.l. - *costituenda A.T.I.* SANGALLI GIANCARLO & C. S.r.l. con IDEALSERVICE Soc. Coop.;
- con propria determinazione n. 11/09 del 29 giugno 2009 si è provveduto ad ammettere alla gara i Concorrenti: 1) AIMERI AMBIENTE, 2) *costituenda A.T.I.* DERICHEBOURG SAN GERMANO con TEKNOSERVICE, 3) A.S.P. Asti Servizi Pubblici, 4) *costituenda A.T.I.* AGESP con EGEA, 5) DE VIZIA Transfer, 6) *costituenda A.T.I.* S.E.A. con STIRANO, 7) *costituenda A.T.I.* SANGALLI GIANCARLO & C. con IDEALSERVICE e, contestualmente, ad approvare la "lettera d'invito" disciplinante le modalità di presentazione dell'offerta;
- in data 14 luglio 2009, nel corso della seconda seduta di gara relativa alla apertura della documentazione amministrativa sono risultati ammessi alla procedura di gara i seguenti operatori economici: A.S.P. Asti Servizi Pubblici - DE VIZIA Transfer - *costituenda A.T.I.* SANGALLI GIANCARLO & C. con IDEALSERVICE; sono risultati non ammessi alla procedura di gara i seguenti operatori economici: *costituenda A.T.I.* DERICHEBOURG-SAN GERMANO con TEKNOSERVICE e *costituenda A.T.I.* S.E.A. con STIRANO;
- in data 29 luglio 2009 la Stazione appaltante ha portato a termine le verifiche ex art. 48 - D.Lgs. 163/06 s.m.i. - da cui è risultato che il concorrente A.S.P. S.p.a. - estratto a sorte nel corso della seduta di gara del 14 luglio 2009 - è in possesso dei requisiti economici-tecnici-finanziari autocertificati;

- il 6 ed il 17 agosto 2009, in relazione alla decisione assunta nel corso della seduta di gara del 14 luglio 2009, i due Concorrenti non ammessi alla procedura di gara hanno notificato al C.B.R.A. i ricorsi presentati al Tribunale Amministrativo Regionale per il Piemonte in merito al provvedimento della Stazione appaltante di escluderli dalla procedura di gara;
- il Tribunale Amministrativo Regionale, con le ordinanze n. 657/2009 e n. 670/2009 datate 4 settembre 2009 ha accolto le istanze incidentali di sospensione dei provvedimenti di esclusione fissando il merito delle cause all'udienza del 22 ottobre 2009;
- con propria determinazione 15/09 del 8 settembre 2009, il Responsabile del procedimento ha preso atto delle suddette ordinanze e, viste le motivazioni che hanno indotto il Tribunale ad accogliere le istanze incidentali di sospensione, ha provveduto a riammettere l'A.T.I. S.E.A. con STIRANO e l'A.T.I. DERICHEBOURG / SAN GERMANO con TEKNOSERVICE alla procedura di gara annullando, con la successiva determinazione n. 16/09 del 25 settembre 2009 - in via di autotutela - il provvedimento di esclusione dei Concorrenti medesimi disposto nel corso della seduta pubblica di gara del 14 luglio u.s.;
- nella seduta pubblica di gara del 18 settembre 2009 - conseguentemente agli atti sopra citati - l'Autorità di gara, dopo aver proceduto alla riammissione dei due Concorrenti ha provveduto: 1) all'apertura delle offerte economiche 2) a redigere la graduatoria e ad attivare il procedimento di verifica di congruità delle offerte di cui all'art. 86 comma 1 e seguenti del D.Lgs. 163/06 s.m.i.;
- il Responsabile del procedimento, con relazione datata 29 ottobre 2009 - al termine del procedimento di verifica della congruità dell'offerta presentata dal concorrente A.S.P. - ha ritenuto l'offerta economica presentata da quest'ultimo nel complesso congrua;
- nella seduta pubblica del 4 novembre 2009, pertanto, l'Autorità di gara ha proceduto ad aggiudicare provvisoriamente alla Società A.S.P. - Asti Servizi Pubblici S.p.a. il servizio di raccolta dei rifiuti solidi urbani differenziati per i Comuni costituenti l'area Nord Nord-Ovest del Bacino Astigiano;
- nel corso della stessa seduta del 4 novembre 2009 i rappresentanti della Società DE VIZIA Transfer S.p.a., hanno contestato l'ammissione alla gara della Società A.S.P. - Asti Servizi Pubblici S.p.a. e della costituenda A.T.I. tra S.E.A. S.r.l. e STIRANO S.r.l. sul presupposto che l'A.S.P. sarebbe titolare di servizi affidati non attraverso procedure ad evidenza pubblica e che la STIRANO risulterebbe partecipata da una Società che svolge servizi pubblici attraverso affidamenti diretti e pertanto in violazione del divieto posto dall'art. 23 bis del DL 112/08 convertito nella Legge 6 agosto 2008 n. 133;
- ai sensi dell'art. 11, commi 7 e 8, e dell'art. 48, comma 2, del D.Lgs. 163/06 s.m.i., l'Amministrazione, prima di procedere all'aggiudicazione definitiva e prima che quest'ultima abbia efficacia, deve verificare in capo all'aggiudicatario provvisorio - nonché al concorrente secondo in graduatoria - il possesso dei requisiti di ordine generale, di cui all'art. 38 del D.Lgs. 163/06 s.m.i., nonché il possesso dei requisiti di natura economico-tecnica-finanziaria, richiesti ai fini della partecipazione, dalla lex specialis di gara;
- il Responsabile del procedimento ha espletato, in capo alla Società prima classificata ed aggiudicataria provvisoria della gara in oggetto, le procedure di verifica del possesso dei requisiti di ordine generale - ex art. 38, comma 1, lettere a), b), c), d), e), f), g), h), i), l) ed m) - D.Lgs. 163/06 s.m.i. ed ha altresì provveduto ad espletare le procedure di verifica del possesso dei requisiti economici-tecnici-finanziari - ex art. 48 D.Lgs. - 163/06 s.m.i. in capo alla Società seconda in graduatoria;
- con determinazione del responsabile del servizio tecnico n. 18/09 in data 25/11/2009 si è provveduto:
 1. ad approvare i seguenti verbali di gara: n. 1 del 26/06/2009 - "apertura dei plichi contenenti le domande di partecipazione", n. 2 del 14/07/2009 - "apertura della documentazione amministrativa", n. 3 del 18/09/2009 - "apertura delle offerte economiche" e n. 4 del 04/11/2009 - "aggiudicazione provvisoria";
 2. di aggiudicare definitivamente il servizio di raccolta e trasporto dei rifiuti solidi urbani differenziati, rifiuti assimilati, igiene del suolo, fornitura e distribuzione di attrezzature e servizi accessori per i Comuni dell' Area Nord Nord-Ovest del Bacino Astigiano costituita dai seguenti Comuni consorziati: Albugnano, Antignano, Aramengo, Baldichieri d'Asti, Berzano San Pietro, Buttigliera d'Asti, Camerano Casasco, Cantarana, Capriglio, Castellerò, Castelnuovo Don Bosco, Cellarengo, Celle Enomondo, Cerreto d'Asti, Chiusano d'Asti, Cinaglio, Cisterna d'Asti, Cocconato, Corsione, Cortandone, Cortanze, Cortazzone, Cossombrato, Cunico, Dusino San Michele, Ferrere, Frinco, Mareto, Monale, Montafia, Montechiaro d'Asti, Montiglio Monferrato, Moransengo, Passerano Marmorito, Piea, Pino d'Asti, Piovà Massaia, Revigliasco d'Asti, Roatto, Robella, San Damiano d'Asti, San Martino Alfieri, San Paolo Solbrito, Settime, Soglio, Tigliole, Tonengo, Valfenera, Viale, Villafranca d'Asti, Villanova d'Asti e Villa San Secondo alla Società Asti Servizi Pubblici S.p.a. dando atto che detta Società ha offerto il miglior ribasso percentuale della misura del 26,69% sull'importo posto a base di gara corrispondente ad un importo di aggiudicazione, per il periodo contrattuale di 48 mesi pari ad € 8.904.402,48 (Euro Ottomilioninovecentoquattromilaquattrocentodieci/48) oltre IVA di legge;

RILEVATO che:

- in data 25/01/2010 è stato notificato al Consorzio di Bacino dei Rifiuti dell' Astigiano un "ricorso" avanti il TAR Piemonte promosso dalla Società DE VIZIA Transfer S.p.A., per l'annullamento, previa concessione di idonee misure cautelari: ^ - Della determinazione di aggiudicazione definitiva n. 18/09 del 25.11.2009 della gara d'appalto avente ad oggetto: *Servizio di raccolta e trasporto rifiuti solidi urbani, rifiuti urbani assimilati e dell'igiene del suolo, fornitura e distribuzione attrezzature, contenitori, materiale d'uso da impiegarsi per la raccolta dei rifiuti e servizi accessori per i Comuni appartenenti alle Unioni di Comuni: "Alto Astigiano", "Colline Alfieri", "Pianalto Astigiano", "Val Rilate", "Val Trivera" e "Unione Versa Astigiano".* - Di tutti gli atti presupposti, antecedenti, consequenziali, successivi e comunque connessi, ed in particolare, della nota del 26.11.2009, prot. n. 2106, di trasmissione del provvedimento di aggiudicazione, di tutti i verbali di gara e dei provvedimenti di ammissione della prima e seconda classificata A.S.P. Asti Servizi Pubblici S.p.A. e costituenda A.T.I. S.E.A. con STIRANO, nonché, del chiarimento n. 03 del 19 giugno 2009 ^; e con il medesimo ricorso veniva proposta istanza cautelare "Sotto il profilo del *fumus boni juris*, che si evince dalla lettura dei motivi di ricorso, e del danno grave e irreparabile. Per quanto concerne quest'ultimo, esso è in re ipsa, dal momento che l'esclusione dei concorrenti illegittimamente ammessi consentirebbe l'aggiudicazione del servizio in favore della ricorrente. Per tutto quanto esposto, con riserva di proposizione di motivi aggiunti all'esito della conoscenza di tutti gli atti del procedimento, si conclude per l'accoglimento del ricorso e dell'annessa istanza cautelare, con ogni conseguenza di legge, anche in ordine alle spese del giudizio.";

VISTA la Deliberazione del Consiglio di Amministrazione del C.B.R.A. n. 02 del 28/01/2010, con la quale si è stabilito di autorizzare il Presidente del C.B.R.A. pro tempore a costituirsi nei giudizi avanti il TAR Piemonte promossi dalla Società DE VIZIA Transfer S.p.A. onde tutelare, gli interessi e le ragioni del C.B.R.A.;

RITENUTO pertanto opportuno provvedere con urgenza alla costituzione in giudizio avanti al TAR Piemonte al fine di difendere e sostenere le proprie ragioni in opposizione alle "Istanze di controparte" come richiesto con il ricorso notificato;

INTERPELLATO in merito l'avv. Carlo Merani, dello Studio Legale MERANI & Associati con studio in Torino in Via Pietro Micca, n. 21, esperto in materia, giusto curriculum agli atti, il quale si è già occupato della gara d'appalto in via preliminare con emissione di un parere, e ha difeso il consorzio in ricorsi precedenti, e riscontrata la sua disponibilità, con richiesta, altresì, di dare mandato congiuntamente e disgiuntamente anche all'Avv. Andrea Cermele dello studio, giusta corrispondenza intercorsa e preventivo di spesa in data 01/02/2010, per un corrispettivo pari ad € 5.000,00, oltre 12,5% per spese forfettarie CPA 2% e IVA 20%;

DATO ATTO che in sede di predisposizione del Bilancio, ai sensi dell'art. 3, comma 55, della Legge Finanziaria per l'Esercizio 2009 approvata con la Legge 24 dicembre 2007 n. 244, è stata indicata una voce di spesa "Spese per liti ed arbitraggi" con una previsione di € 60.000,00, e che del presente provvedimento, rivestente il carattere di urgenza sarà tenuto in sede di predisposizione del bilancio esercizio 2010;

RICHIAMATO il D.Lgs. 18.08.2000, n. 267 e s.m.i.;

VISTA la normativa per l'affidamento di incarichi esterni in appendice al regolamento di organizzazione degli uffici e servizi;

DETERMINA

1. di confermare la parte premessa che qui si intende per integralmente trascritta.
2. di affidare, siccome affida, agli Avv.ti Carlo Merani e Andrea Cermele dello Studio Legale MERANI & Associati con studio in Torino in Via Pietro Micca, n. 21, in modo congiunto e disgiunto, esperti in materia, giusto curriculum depositato agli atti, l'incarico legale di patrocinatore del C.B.R.A. in opposizione al ricorso proposto dalla Società DE VIZIA Transfer S.p.A. avanti il TAR Piemonte, con la più ampia facoltà di dedurre e contro dedurre ed eccepire in merito alle questioni poste ed a tutela degli interessi del C.B.R.A. sia nella fase cautelare che nelle fasi successive di giudizio.
3. di impegnare all'uopo la somma di € 6.885,00 (125, 2% CPA e 20% IVA compresi) imputando la stessa all'intervento 1.01.02.03, cap. 403/0 del Bilancio Esercizio 2010 in corso di predisposizione nel rispetto delle norme di contabilità vigenti.
4. di approvare, siccome approva l'allegata bozza di disciplinare d'incarico ove sono previsti i reciproci obblighi nell'espletamento dell'incarico.
5. la sottoscrizione della presente determinazione equivale quale visto contabile attestante la copertura finanziaria della spesa ai sensi dell'art. 151, comma 4, del Decreto Legislativo 18 agosto 2000, n. 267 e s.m.i., quale Responsabile del Servizio Finanziario.

*Il Responsabile del Servizio
F.to dott. Giampiero Vangi*